

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2011120021

UDC_____

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

标准与专利的冲突与平衡

**The Conflict and Balance Between
Standards and Patents**

吕元辉

指导教师姓名: 丁丽瑛 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2015. 10

论文答辩时间: 2015. 12

学位授予日期:

答辩委员会主席:

评 阅 人:

2015 年 10 月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

1、保密 ()，在 年解密后适用本授权书。

(请在以上相应括号内打“√”)

导师签名: _____ 日期: _____ 年 月 日

内容摘要

标准技术一般被认为是通用的、公知的、成熟的技术，它追求公开性、普遍适用性，强调行业的推广应用。而专利是专利法予以保护的、专有的、未经权利人许可不得实施的排他性权利。标准技术和专利权看似一对矛盾体，然而，在一个经济和科技高度发达的社会中，具有活力的技术标准必然需要使用先进技术，而先进的技术往往都是经过周密专利布局的。因此，如何研究在标准的推广和专利权的保护之间寻找平衡点具有较大的理论意义和实践意义。

本文通过详细定义技术标准以及标准专利，阐述专利进入标准的条件，标准专利的合理运营与垄断之间的界限，对标准专利的认定以及可能出现的垄断法律问题的解决提出了构想。第一，本文指出对标准的划分，除了强制性标准和倡导性标准外，还包括实质性标准，其指的是一般没有经过制定程序和公示程序，而通过商品本身的推广，而被公众普遍接受的一种技术。而另一方面，专利一旦进入这些标准中即成为标准专利。第二，标准专利的运营与垄断两者之间存在一定的界限，即是否通过运营标准专利而掌握了市场的支配地位，这需从该标准的技术门槛、专利权人的市场占有率、技术的可替代性等多个方面进行考量。对标准专利的运营超过了合理的范围就可能构成垄断。第三，标准化组织对专利的认定需要非常的慎重，其认定条件有三个原则，包括专利技术不可替代原则、标准包括专利最少原则、标准中各标准专利之间互补原则；由标准认定主体通过一定的认定程序，按照上述条件认定标准专利。第四，一旦标准专利被认定为垄断行为，在法律上如何对其进行规制，维护市场有序的竞争，这需要在法律上给予回应。此外，深入分析标准专利运营过程中涉及的垄断法律问题，包括故意不履行专利披露义务滥用市场支配地位两种垄断行为。通过对 UPnP 标准化组织知识产权运营规则的分析，指出其可能存在的借鉴和不足之处。本文最后厘清我国反垄断法规制专利标准化垄断的整体思路，从政策目标的选择立法模式的选择为我国完善专利标准化垄断的法律规制提供智识上的指导。随着我国对知识产权运用以及技术寡头反垄断规制的重视，对标准与专利之间冲突与平衡课题的

研究在理论上和实践上都将具有一定的意义，本文希望能够对这方面工作的开展有所帮助。

关键词：标准；标准专利；反垄断

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Standard technology is generally considered to be general, public knowledge, mature technology, it is the pursuit of openness, universal applicability, emphasizing the promotion of the industry application. The patent is the exclusive right to be protected by the patent law. The standard technology and the patent right seem to be a contradiction, however, with the development of social economy and technology, a dynamic technology standards must need to use advanced technology, and advanced technology is often through careful patent layout. Therefore, it is of great theoretical and practical significance to study how to find the balance point between the promotion and the protection of the patent right.

By defining the technical standards and standard patents, this paper expounds the conditions for the entry of the patent into standard, the reasonable operation of the standard patent and the boundary between the monopoly and the determination of the standard patent and the possible solutions of the monopoly law. First, this paper points out that the division of standards, in addition to the mandatory standards and standards of advocacy, but also includes the substantive standards, which refers to the general is not through the development of procedures and publicity procedures, and through the promotion of the commodity itself, and is widely accepted by the general public. And on the other hand, once the patent is entered into these standards, it becomes a standard patent. Second, there is a certain boundary between the operation and the monopoly of the standard patent, that is, whether the monopoly of the market through the operating standards, which need to be from the standard of technical barriers, the market share of the patent right, technology can be replaced, and other aspects into consideration. The operation of the standard patent over a reasonable range may constitute a monopoly. Third, the standardization of the organization for the recognition of the patent need to

be very careful, and its identification conditions are three principles, including patent technology is not the alternative principle, the principle of minimum standards, the standard of the principle of complementarity between each standard patent, by the standard of the subject through a certain recognition procedures, in accordance with the above criteria for patent. Fourth, once the standard patent is identified as a monopoly, in the law on how to regulate and maintain the market order of competition, which need to give a response to the law. In addition, a number of legal issues may arise in the process of standard patent recognition, such as the non disclosure obligations and social public or the patent right of the standard patent that the existence of objection, can be agreed through the standard organization of the breach of contract liability and objection procedures, to be resolved. In the end, the paper points out the existing problems and the reference of the UPnP standardization of the operation rules of intellectual property rights.

With the emphasis on the use of intellectual property and anti monopoly regulation of the technology, the research on the conflict and balance between standards and patents will be of great significance in theory and practice.

Keywords: Standard; Standard patent; Anti monopoly;

目 录

引 言	1
一、相关案例	1
二、引发的思考及其主要研究问题	2
三、研究意义	3
四、研究方法	3
五、基本结构	4
六、创新之处	5
第一章 技术标准与专利的融合	6
第一节 技术标准的概念与分类	6
一、技术标准的定义	6
二、技术标准的分类	6
第二节 技术标准与专利的结合	7
一、专利技术引入技术标准的必然性分析	7
二、标准专利对专利权价值的影响	8
三、标准专利对后进入的市场参与者的影响	9
四、标准专利的认定	9
第二章 标准专利运营过程中涉及的垄断法律问题	12
第一节 标准专利的垄断形式	12
一、故意不履行专利披露义务	12
二、滥用市场支配地位	13
第二节 对标准专利相关垄断行为认定的经验分析	19
一、对标准专利的认定结果存在异议的反垄断救济	19
二、对 UPnP 标准组织的实证研究	20
第三章 我国反垄断法规制专利标准化垄断的整体思路	24
第一节 政策目标的选择	24
一、着眼于我国产业转型，以创新驱动发展	24

二、维护市场竞争的自由与公平	24
第二节 立法模式的选择	25
一、美国的不干预模式	25
二、欧盟竞争法的预防主义模式	26
三、中国反垄断法规制专利标准化模式的选择	26
四、对《关于禁止滥用知识产权排除、限制竞争行为的规定》 第 13 条的评介	27
结 语	30
参考文献	31
后 记	33

CONTENTS

Preface	1
Section 1 Relevant cases	1
Section 2 Thought triggered and the main researching issues	2
Section 3 Research significance	3
Section 4 Research approaches	3
Section 5 Basic structure	4
Section 6 Innovations	5
Chapter 1 The Merging of Technology Standard and Patent	6
Subchapter 1 The concept of technology standard and its classification	6
Section 1 Definition of technology standard	6
Section 2 Classification of technology standard	6
Subchapter 2 The combination of patent and technology standard	7
Section 1 Analysis of the inevitability of patent technology introduced to technology standard	7
Section 2 The influence of standard patent on patent value	8
Section 3 The influence of standard patent on late- entering market participants	9
Section 4 Cognizance of standard patent	9
Chapter 2 The Monopoly Law Issues Involved in the Standard Patent Operation Process	12
Subchapter 1 Monopolization form of standard patent	12
Section 1 Intentionally not to fulfill the obligations of patent disclosure	12
Section 2 Abuse of market dominant position	13
Subchapter 2 The empirical analysis of standard patent related monopolistic behavior cognizance	19
Section 1 Anti-monopoly remedies to standard patent cognizance disputes	19
Section 2 Positive Research to UPnP standard organisation	20
Chapter 3 A General Idea of Anti-monopoly Law Regulating Patent Standardization Monopoly in China	20

Subchapter 1 Target Selection	23
Section 1 Focus on industry transformation to achieve innovation-propeled development	23
Section 2 Maintain liberty and fairness in market competition	23
Subchapter 2 Legislation mode selection	24
Section 1 Non-intervention model in the U.S.A.	24
Section 2 Precautionalism model in EU competition law	25
Section 3 The selection of anti-monopoly Law Regulating Patent Standardization Monopoly in China	25
Section 4 The evaluation on Term 13th from "Regulations for prohibition on the abuse of intellectual property rights to exclude and restrict competition acts"	26
Conclusion	29
References	30
Postscript	32

引言

在国际化商业竞争日趋激烈的今天，知识产权作为一种非关税壁垒，已经成为国际性大公司控制和垄断市场的主要手段之一。而专利作为知识产权体系中重要组成部分，专利战略一直都是企业整体发展战略中的重要一环。近年来，随着商品的国际化和同质化，将专利标准化并利用专利许可盈利已经成为技术领先企业专利战略的新趋势。一方面，通过标准专利获得的利润能够弥补技术领先企业的巨额研发投入，从而鼓励这些企业进行再创新。但另一方面，标准专利有极强的排除竞争的能力，使得市场缺乏活力，甚至有垄断的嫌疑。下面我们通过回顾一些经典案例，引出本论文将要讨论的话题：标准与专利的冲突与平衡。

一、相关案例

（一）发改委对高通公司反垄断调查案

2013 年年初，根据相关业内人士和企业的举报，中国发展改革委员会对高通公司展开了反垄断调查。举报称高通公司在中国区域内涉嫌不公平和歧视性的定价，并在交易过程中附加不合理条件。当年 11 月中旬，发改委执法人员还对高通中国总部进行了突击检查，并着手对多家手机及芯片公司进行调查，从这些“受害者”处收集证据资料。

经过发改委与芯片巨头历时 16 个月的博弈，2015 年 2 月 10 日，高通公司收到了发改委开出的罚单，罚单金额高达 60.88 亿元人民币。高通公司很快表示“不会挑战发改委的决定”，迅速支付了这笔巨额罚款，并根据发改委的建议给出了一揽子的整改措施。

（二）华为诉美国交互数字公司垄断案

美国无线厂商美国交互数字公司（Inter Digital Company，简称 IDC 公司）拥有多家关联企业，包括通信领域知名的交互数字通信有限公司、交互数字技术公司、交互数字专利控股公司和 IPR 许可公司。全球各种无线通信国际标准均有 IDC 公司的参与，因此 IDC 公司积累了数量庞大的无线通信基本技术相关专利。

华为公司于 2011 年向深圳市中级人民提起反垄断诉讼, 认为 IDC 公司利用其在通信标准中的专利优势向华为公司要求高额的许可费, 许可费的价格远高于同业的其他手机厂商, 如苹果、三星等。同时, 为了迫使华为公司向 IDC 反授权其全部专利, IDC 公司在美国针对华为公司提起了一系列的 337 调查和专利诉讼。

最终经过二审程序, 广东省高院最终作出判决, 认为 IDC 公司构成垄断, 判令其立即停止垄断行为, 并向华为公司支付 2000 万赔偿金。^①

二、引发的思考及其主要研究问题

在传统观念下, 标准技术是通用的、公知公用的、无偿和广泛使用的技术, 它追求公开性、普遍适用性, 更强调行业的推广应用。而专利是专利法予以保护的、排他的、他方未经权利人许可不得使用使用的技术。标准技术和专利权看似格格不入。

然而, 专利被引入标准中是无法避免的。因为标准组织的使命就是制定和推广标准, 一个大家都会采用的、有活力的标准必然是使用了先进的技术。现有公知技术的发展远远落后于高新技术领域的发展, 它不能被采用为技术标准, 而较为先进技术成果的发明者和改进者都有着极强的知识产权意识, 一般都会以专利的形式保护。当这种专利适应市场需要时, 会迅速地形成工业化生产, 并广泛地占领市场, 这时专利就会被纳入技术标准。

而且现实已经给了我们答案。在欧美国家和地区, 标准和专利的结合几乎已经成为垄断的温床。以上所列举的三个案例都是属于非常重要且影响深远的专利标准化垄断案例, 尽管这些案例产生的一个重要背景是其多以私人标准制定组织作为承载主体。与中国目前行政部门主导标准制定的模式不同的是, 西方主流模式是由私人标准制定组织来组织标准的制定。那么接下来的问题是, 发生在西方主流模式下的专利标准化垄断是否可能发生在有行政部门主导的强制性标准为主体的中国呢? 所以本文研究的问题就是中国语境下的专利标准垄断及其规制问题。

^① 叶若思, 祝建军, 陈文全. 标准必要专利使用费纠纷中 FRAND 规则的司法适用评华为公司诉美国 IDC 公司标准必要专利使用费纠纷案[J]. 电子知识产权, 2013, (4): 55-61.

三、研究意义

对专利标准化垄断进行系统和深入的研究，不仅具有为中国建设自主创新型的国家提供智识上支援的间接性作用，也具有为中国专利标准化垄断规制提供立法帮助的直接性现实效能。

（一）理论意义

专利标准化垄断涉及标准化法、知识产权和反垄断多个法律部门，其内容既包括技术标准与知识产权尤其是专利法中的冲突与平衡，还涉及到知识产权与反垄断法中的对立与协调。这三者发挥着不同的功能，也存在相异的价值取向。在如此复杂的交叉领域，如何平衡三者的功能，在不同的价值取向上寻求一个平衡点，就非常需要我们深入的研究。本选题通过对“专利标准化垄断”这样一个问题的研究，试图解决我国专利标准化垄断规制的价值定位和制度选择。其间的重要目标，就不仅是希望能够促进专利标准化垄断规制与现实的合理协调和良性互动，也期待着能够对提升我国未来的国家和企业竞争力具有积极的绩效。

（二）实践意义

在知识产权、标准、反垄断三个领域，中国与发达国家相比，一直处于后发性或努力跟上的阶段，面临着更为严峻的挑战：一是外国企业利用手中所掌握的专利与技术对中国企业和国际企业进行限制而获得高额利润；另一方面，基于自身发展的需求，中国企业必须直面国内企业和国际企业的双重挑战。基于此，本选题至少有两方面的实践意义：其一，探索和总结专利标准化垄断的正面和负面作用，以期为中国对专利标准化垄断的制度设立提供借鉴；其二，鉴于专利标准化垄断是一种典型的知识产权滥用行为，通过深入观察专利标准化垄断，可为知识产权领域的滥用的解决提供经验和参考。

四、研究方法

（一）个案分析的方法

本研究所拟采用的个案分析主要是针对所谓国外有关专利标准化垄断个案。这些案例的研究，有助于我们更好地理解 and 掌握专利标准化中的垄断行为的各种表现形式和危害，以及国外的处理方式。与这些案例相同或类似

的个案迟早有可能发生在中国，有的甚至正在中国发生，因此，对重点案例，尤其是国外争论较多的案例的详细研究，将对中国专利标准化垄断的立法实践极具意义。

（二）比较分析的方法

在法学方法中，比较分析是指通过对不同国家和地区、不同时期的法律制度与规范进行比较的研究方法。通过考察专利标准化垄断规制在不同国家和地区的制度与实践状况，探讨该制度的过去、现在和未来，探求专利标准化垄断规制的普遍规律与特殊规律，发现专利标准化垄断规制的问题与发展趋势，领会专利标准化垄断规制的制度精髓。

（三）经济学分析方法

在专利标准化垄断行为及其相关的制度规制上，不仅其所运作的根本性背景不可能离开经济领域，更是在某些特定问题上涉及经济效率或经济上定性、定量事项的选择、确定。可以说，经济学分析方法的运用是内在于技术标准垄断行为及其法律规制的研究之中。值得一提的是，本研究所采用的经济学分析方法是将分析方法划分背景放置在不同的经济学学术传统之上的，也就是要能与中国的具体语境相融合，或至少不偏离中国的特定语境。具体来说，本研究对专利标准化垄断问题的分析主要采用的是制度经济学中的一些研究成果和方法。

五、基本结构

本研究主体部分除了引言和结语外，共分为三章，具体结构及其主要内容如下：

引言：通过讨论发改委对高通公司反垄断调查案和华为诉美国交互数字公司垄断案引出本文的研究主题，介绍本文的研究意义、研究方法、论文结构和创新之处。

第一章：界定技术标准的定义，介绍技术标准的分类，阐述技术标准与专利的结合标准专利的认定。

第二章：深入分析标准专利运营过程中涉及的垄断法律问题，包括故意不履行专利披露义务滥用市场支配地位两种垄断行为。

第三章：厘清我国反垄断法规制专利标准化垄断的整体思路，从政策目

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.